

POR

EL VICARIO GENERAL, Monges y Conuento Real de S. Bartolome de Lupiana, de la Orden de San Geronimo: y los Padres Fray Luis de Aguilar, y Fray Iuan de S. Ioseph.

CON

El Reuerendissimo Padre Fray Iuan de la Serna, Presidente en el Capitulo intermedio, y con algunos Difinidores del; y el Padre Fray Luis de Cordoua.

SOBRE

La eleccion de General de la dicha Ordẽ.

CO-

1 COMO Ninguna cosa aya tan propia y necessaria, para que la eleccion sea valida, y Canonica; que la omnimoda libertad de los Electores; ninguna tan contraria, y q̃ tanto la anule, como qualquier genero de coaccion, y impedimento de la dicha libertad, cap. vbi periculum, §. cæterùm, ibi: *Cessat electio, dum libertas adimitur eligendi*, de election. lib. 6. cap. quisquis 43. & ibi gloss. verb. *libertatem*, & Abb. num. 6. de electione, Iulius Labor. in suis lucubrat. tit. 4. cap. 21. num. 3. Castellin. de elect. cap. 10. num. 4. vbi dicit, quòd nõ sufficit quælibet libertas, sed quod debet esse summa ac integra, & quod electio non totaliter libera est ipso iure nulla. Y lo mismo està dispuesto por las Constituciones desta sagrada Religion; y assi, en la anotacion sobre la Constitucion 70. fol. 145. se dize, que en el Capitulo general del año 1576. se mandò, que los confirmadores, ni directa, ni indirectamente hagã cosa que impida la libertad de los Electores; y en el nombramiento de Presidente que el Ilustrissimo señor Nuncio dio al dicho Fray Iuan de la Serena, se le mandò expressamente, dexasse à los Electores su omnimoda libertad en la eleccion.

2 Deste principio nazen por consequencia legitima dos cosas (que son los dos Articulos, à que se reducirà este papel.) La primera, que la eleccion primera que se hizo del Padre Fray Luis de Aguilar, fue, y es legitima, y Canonica, y que se deuio, y debe confirmar, y que quando esto no fuera tan llano como es, se debe confirmar la eleccion que se hizo despues en el Padre Fray Iuan de San Ioseph.

3 La segunda, que la eleccion hecha en el Padre Fray Luis de Cordoua por el dicho Presidente, y algunos Difinidores, y Vocales, es nula, y atentada, y que se debe declarar por tal. Pri-

172

Primer Articulo.

4 SVponese por hecho constante, que la eleccion de General toca, y pertenece priuatiuamente à los Frayles Capitulares del dicho Conuento de San Bartolome, como consta de la Constitució primera, fol. 1. donde auiendo dicho, que el Prior de San Bartolome ha de ser siempre General de toda la Orden, dize: *E establecemos, declaramos, y consentimos, y otorgamos, que la eleccion del Prior de San Bartolome sea celebrada para siempre por los Frayles Capitulares del Monasterio de San Bartolome: porque assi es de derecho, y assi ha sido guardado hasta aqui:* De manera, que al Presidente del Capitulo, y Difinidores, tan solamente les toca el confirmar, ò infirmar la eleccion hecha por los dichos Frayles Capitulares de San Bartolome, como consta de la Constitucion 70. fol. 139. ibi: *E los que son assi señalados y llamados, vayan luego al Monasterio susodicho de San Bartolome, è sean presentes à la eleccion del futuro Prior, è confirmenla, ò infirmenla segun les pareciere que conuiene, è no partan del dicho Monasterio de San Bartolome, fasta que dexē Prior en el.* Que en quanto à confirmar, ò infirmar la eleccion hecha, no tengan mas potestad q̄ la que se les dà por la dicha Constitucion, que es la misma que tiene el General, ò personas por el nombradas en las elecciones de los demas Prioratos, porque en todas vsa de vnas mismas palabras.

5 Tambien se supone, que siēdo todos los votos 48. fue electo por General el dicho Fray Luis de Aguilar con 30. votos, y que el dicho Presidente, y otros dos de los Difinidores reprouaron la dicha eleccion, y no quisieron confirmarla, antes bien el dicho Presidente les mandò, que no boluiessen à elegir al que fuesse vna vez reprouado por el Difinitorio, y que con esto bol-

boluierō los dichos Electores a hazer ſegūda elecciō, y ſalio electo con otros 30. votos el dicho Fr. Iuan de S. Ioſeph, cuya eleccion reprouaron tambien el dicho Preſidente, y tres de los dichos Difinidores, como todo conſta de los autos.

6 De que ſe ſigue, que la eleccion del dicho Fr. Luis de Aguilar fue legitima y canonica, pues ſe hizo por electores legitimos, y tuuo aun mayor numero de votos del que era neceſſario, y no huuo defecto alguno de ſolēnidad, ni precedio coſa alguna que la pudieſſe anular, pues por el eſcrutinio que ſe hizo antes de cōgregarſe en Capitulo en conformidad de la extrauag. 2. fol. 144. de las dichas conſtituciones, cōſtò no auer precedido ningun tratado, pacto, ni concierto entre los dichos Electores, que pudieſſe anular la dicha eleccion, ſino que con ſuma paz y concordia, y animo de hazer elecciō legitima y canonica, y de la perſona que juzgaſſen mas conuiniente para el buen gouierno de la Religion, entraron en el Capitulo a celebrarla.

7 Ni los dichos Preſidente, y Difinidores pudieron dexarla de confirmar, no auiēdo juſta cauſa para ello, porque la confirmacion de neceſsitate debetur electo c. poſtquam 3. de elect. vbi Abb. n. 1. ibi: *Notaprimò, quòd confirmatio eſt neceſsitatis, licet electio à principio fuerit voluntatis, canonici enim non tenētur eligere certum, ſed poſſunt eligere quem volūt, dummodò idoneum, vt in cap. quia propter infra eodem; ſuperior autem ad quem ſpectat electionis confirmatio, tenetur ex debito electionem confirmare, ſi nihil impedit electum,* & paulò inferius, ibi: *Nam diuerſitatis ratio eſt, quia confirmatio, ſeu inſtitutio eſt neceſſaria, & nullam libertatē ſuperior in ea exercet, ſed vtitur iuriſdictione neceſſaria, ſed collatio, ſeu electio eſt libera, &c.* & nu. 8. dicit: *Quod ſi ſuperior renuit electionem confirmare, nulla legitima cauſa in contrarium exiſtente, debet recurri ad Superiorem,*

 vt

vt ipsum compellat electionem confirmare, argum. text. in c. nullus, de iure patron. &c. idē docent Ioā. Andr. Antonius de Butrio, & omnes communiter in d. cap. postquam, & idem Abb. in cap. cum olim sub numer. 1. de maior. & obedient. & eos sequuntur Castellinus de electione cap. 14. à num. 15. vsque ad num. 20. & refert decisionem Rotæ in vna Legionem. confirmationis, 23. Ianuarij 1617. coram Illustrissimo Cardinali Pamphilio, vbi ex testimonijs sacrorum Canonum, & celeberrimorum Doctorum concluditur, quòd canonicè electus contra quem non extant vrgentia, confirmari omninò debet; etsi renuat confirmator Ordinarius, recurrat ad Superiorem maiorem; Laborius d. tit. 4. c. 23. n. 1. & num. 42. Tamburinus de iure Abbatum tom. 1. disput. 6. quæst. 1. num. 4. & quæst. 3. num. 4.

8 Lo mismo se dize del presentado por el Patrō para vn beneficio, que està el Ordinario obligado a darle la institucion y collacion, si no ay causa legitima que lo impida, y si no lo haze, le puede compeler a ello el Superior, probat tex. iuncta glos. verbo, *appellauerit*, in cap. Pastoralis 29. de iure patron. & ibi Abb. num. 5. Rota decis. 4. de iure patron. in nouis, Garcia de benefic. part. 10. cap. 4. num. final. Riccius in prax. for. Eccles. tit. de Iure patron. decis. 159. num. 70. cum sequent. Y la razon es, porque el presentado adquirio derecho ad beneficium per præsentationem patroni, y no puede ser priuado del sin causa legitima.

9 La misma y mayor razon milita en el electo, porque por la eleccion adquirio derecho in Prælaturā ad quam fuit electus, electio enim est merum ius spirituale contribuens ius Prælaturæ, & administrādi saltim in habitu, vt notat glos. in c. quanto 62. distinct. Abb. in c. querelam, num. 6. de electione, plenè Felinus in c. cum Bertoldus, num. 2. de re iudicat. vbi dicit, quòd per

per confirmationem nihil noui iuris adquiritur, sed tã tum exercitium iuris per electionem acquisiti; Lambertinus de iure patron. par. 1. lib. 2. art. 5. num. 2. fol. mihi 417. vbi dicit, in hoc differre electionem à præsentatione, quod per electionem ius in re acquiritur; per præsentationem verò solùm ius ad rem, Oldradus cons. 146. num. 4. Decius in d. c. postquam, num. 18. optimè Rota decis. 240. Alexand. Ludouis. num. 12. & num. 17. & cum alijs Tamburinus de iure Abbat. d. disput. 6. q. 1. num. 4. Laborius d. tit. 4. c. 25. num. 2. cum seqq. y assi por esta razon dizen, que la confirmacion es acto necessario, tam ex parte confirmatoris, quàm electi, al qual no puede el confirmador sin legitima y vrgente causa, priuar del dicho derecho adquirido por la eleccion.

10 Ni obstarà, si se dixere, que por la dicha Constitucion 70. relata supra num. 4. se les dà facultad a los confirmadores para que *confirmen, ò infirmen segun les pareciere que conuiene*, la eleccion que hizieren los dichos electores, y que assi està en su voluntad el confirmar, ò infirmar qualquier eleccion, y pudieron reprouar la hecha en el dicho Fr. Luis de Aguilar.

11 Porque se responde, que por la dicha constituciõ no se les dio a los confirmadores libre y absoluto arbitrio para infirmar las elecciones, ni en virtud della tienen facultad para reprouarlas pro suo libito, y sin auer justa, legitima, y vrgente causa para ello; porque aquellas palabras, *Segun les pareciere que conuiene*, no les dan libre y absoluto arbitrio, sino regulado a la razon, y a la justicia, optimus text. in l. fideicommissa 11. §. quamquam, ff. de legat. 3. donde dize, que el legado que se dexa his verbis: *Si vtile tibi visum fuerit, vel si tibi videbitur*, se deue pagar precisamente, y dà la razon, *Non enim plenum arbitrium volũtatis hæredi dedit, sed quasi viro bono commissum relictũ*: y alli la glos.

ver-

verbo, *arbitrium*, pone la diferencia que ay del vno al otro caso; porque quando el arbitrio no es absoluto, si no regulado, està obligado à conformar se con la razõ y con la justicia, aunque el tenga cõtrario sentir, y voluntad contraria; idem probat tex. in l. fideicommissaria libertas 46. §. quod si ita, ff. de fideicom. libertatib. docet Bart. in extrauag. ad reprimendum, verbo, *videbitur*, vbi loquendo de prædictis verbis, & alijs similibus, ponit pro regula, quòd nunquam censetur datum plenum & liberum arbitrium, sed regulatum arbitrio boni viri, Alexan. cons. 163. *circa id* n. 4. & cons. 175. *contingit* n. 3. vol. 6. & alij plures, quos refert additionator Bartoli in d. loco.

12 Y en terminos de otra constitucion, que la confirmacion, ò infirmacion de eleccion se dexa a vno con las mismas palabras que en nuestro caso, nempe *si ei visum fuerit*, que por ellas no se ha visto dar pleno arbitrio y facultad para reprouar las elecciones, como se le antojare, sino q̃ tiene obligaciõ a confirmarlas, no auiẽdo causa legitima q̃ lo impida, tenet Castellin. in d. tract. de elect. c. 14. n. 15. ibi: *Etsi cõstitutio dicat, quòd Prouincialis Priorẽ electũ confirmabit, si ei visũ fuerit; quod verbũ nõ designat liberã potestatẽ, sed discussionem rationis & arbitriũ boni viri, & ideò nõ debet Prouincialis secundũ libitũ suæ voluntatis, sed secundũ iudicium rationis Priorem electum confirmare, &c.* Et in c. 4. nu. 30. ibi: *Ex quibus colligi potest, quòd non sit in libera potestate confirmatoris absque legitima & reali causa cassare ad arbitrium electionem, etsi fiat absque rationabili causa, in rigore non remanet inhabilis nominatus, siue nominati in primo scrutinio; & hoc modo exponi debet ordinatio facta in religione Prædicatorum, de qua supra, cum subijciatur necessariò dispositioni Iuris communis, & ab illo patiatur expositionem; aliàs esset non recta, &c.*

Tam-

13 Tampoco obstarà si se dixere, que en el confirmar, ò infirmar las elecciones, se puede proceder de dos maneras; aut iudicialiter cum processu, & causæ cognitione, oyendo à los que se opusieren, y contradixeren la eleccion hecha; aut extraiudicialiter inquirendo ex officio de qualitatibus electi, vt cum pluribus dixit Laborius d.tit.4.cap.25.à num.59.quem sequitur Barbosa in suis votis decisiuis voto 4.à num.25. y que ansi pudieron el dicho Presidente, y Difinidores extrajudicialmente informados de las calidades del dicho Fr. Luis de Aguilar, no tenerle por conueniẽte ni a proposito para el dicho oficio, y reprouar la eleccion hecha en el.

14 Porque se responde, que el poder el Superior prædictis duobus modis ad confirmationem procedere, es para efeto de que quomodolibet procedat, siue iudicialiter cum processu, & causæ cognitione, siue extraiudicialiter, se diga auer satisfecho à la obligaciõ que tiene conforme à derecho de informarse, y instruirse de validitate electionis, an ritè, & rectè fuerit facta, & etiam de qualitatibus electi, antequam eam confirmet, de qua obligatione superioris plura congerunt Laborius dict.tit.4.cap.25.à num. 51. Castellin. dict.cap.14.à num.6. y en este sentido hablan casi todas las doctrinas que alega Barbosa dict. voto 4. à nu. 25. pero ninguno dize, que podrà el Superior pro libito suæ voluntatis confirmationem denegare, sino es auiendo legitima causa, y constando della, vt affirmat ipse Laborius dict.cap.25.num.59.ibi: *Sed confirmator quomodolibet cassauerit electionem, etiam digni, cassa est; præsupposita tamen vera, & rationabili causa*, entendiendo en esta conformidad la doctrina de Bañez, a quien alega. Y de la misma manera la entiende Castellino d.cap.14.num.56. que refiriendo las palabras de Bañez, añade: *Intellige semper præsupposita, vera,*

ra, & rationabili causa, vt in hoc & alijs capitulis sæpè declaratum est, &c.

15 Ni es bastante que por el dicho Presidente, y Difinidores se quiera dar a entender, que por informaciones extrajudiciales les constò auer causa legitima, y bastante, para no confirmar la dicha eleccion; porque en quanto à esto se consideran dos casos. El vno es, quando denegatur confirmatio simpliciter, generaliter, & absolutè, non expressa causa ob quam denegatur, taliter quod æqualiter præsumi potest denegatã fuisse confirmationem, ob aliquod vitium, & defectũ electionis, vel electi; y aunque tambien en este caso los electores, y el electo pueden instar por la confirmacion, aquellos por el derecho, y interes de defender su eleccion; y este por la defensa del derecho que adquiriò por ella, vt docent Butrius in cap. postquam num. 6. de electione, Abb. in cap. dudum num. 4. & in cap. bonæ memoriæ el 2. num. 4. de electio. Ioan. Andr. in cap. publicato, colum. fin. de election. in cap. cupientes, verbo *Post obtentam*, de elect. in 6. Mandagotus in tract. de elect. par. 2. cap. 59. forma 7. Castellinus in d. tract. cap. 5. num. 63. & num. 83. vbi loquitur de electoribus, & in cap. 14. num. 63. vbi loquitur de electo, Fr. Laurent. Portel in suis Respons. regularibus, casu 4. num. 5. vers. *Ad tertium*, qui loquitur in terminis nostri casus, pero como en este caso no se le sigue al electo tan grande perjuizio, pues de cierto no se puede dezir, que por defectos suyos se denegò la confirmacion, siendo muy contingente auerse denegado por algun vicio, ò defecto de la misma eleccion; se pudiera mas facilmente permitir à los dichos confirmadores el vsar de la potestad que pretenden; y creer a su relacion sola, aunque el derecho lo resista, y requiera mayor prouança; no obstante, que aun en este caso, ni en otro alguno no se pueden escusar de

dar

dar al Superior quenta de las causas en que se fundaron para denegar la confirmacion, ya que no tengan obligacion de darla à los inferiores, aunque tengan los interesses referidos, vt tenet Castellinus d. cap. 14 num. 17. in fin. ibi: *Rationem redditurus suo superiori tantum, id requirenti.*

16 El segundo caso es, quando la confirmacion se deniega expressando la causa porque se haze, nempè ob aliquem defectum electi; y en este caso no basta que el confirmador diga, que extrajudicialmente le consta del dicho defecto, sino que es necessario que judicialmente compilato processu, & cum plena cognitione causæ, aut saltim citato, & audito, prius tali electo, sea legitimamente conuencido del dicho defecto, sic docent in terminis omnino videndi, Fr. Emanuel Rodericus quæst. regular. tom. 2. quæst. 52. art. 12. vers. *Adprimum*, Frat. Ludouicus de Miranda in suo Manuali Prælatorum regularium tom. 2. quæst. 23. art. 22. vers. *Vnde non satis*, vsque ad finem, quem sequitur Castellinus in d. tract. de elect. capit. 13. sub num. 27. refiriendo las mismas palabras de Miranda, que por ser tan elegantes, y tan a proposito, son dignas de verse, idem Castellinus in cap. 4. num. 30. ibi: *Hac tamen seruata conditione, vt quando cassanda est electio vitio aliquo personæ, illud vitium, siue delictum debeat non solùm esse obiectum, sed etiam probatum, vt animaduertit, glos. in cap. super eo de electione, verbo non vitio personæ*; que es vna glossa harto à proposito para nuestro caso; optimè & eruditè Fr. Laurentius Portel in dict. Respons. regular. casu 4. num. 3. vers. *Ad secundum*, ibi: *Dato quòd esset indignus, non potuit Præses illum non auditum excludere in silentio, sed debebat scrutinium publicare, & tunc contra electum formare processum inquirens, iuridicè de culpis illius, ob quas illum excludebat, & reputabat indignum*. Et pulò inferius

rius

rius,ibi: *Si verò in electione contingat eligi indignum, tunc prouidet Ecclesia, vt Præses ante quam confirmet electum, faciat summariam inquisitionem de vita, & sufficientia electi, vt constet si est indignus, vel dignus; in quo Ecclesia satis innuit quòd nullus electus possit excludi ab officio in silentio antequam iuridicè probetur indignus.* Et infrà: *Per quod satis constat velle Papam, vt electio statim publicetur, siue eligatur dignus, siue indignus; non verò vt excludat illum in secreto, illum non audiendo vt se defendat; aliàs daretur occasio, vt nullus Præses confirmaret, nisi illum amicum quem vellet, nam electis alijs non amicis posset dicere scrutatoribus: iste electus non est dignus, non publicemus scrutinium, procedatur ad aliud; quòd esset maximum inconueniens, & boni communis detrimentum, &c.* Y porque el caso que alli refiere y decide Portel es en todas las circunstancias semejante al nuestro, y no se prosiguen sus palabras por escusar prolixidad, se suplica no se dexe de ver. Lo mismo dize y funda in tract. dubior. regular. verbo electio. in addition. ad addit. nume. 5. fol. mihi 275. Lo mismo siente, y funda latamente con algunas decisiones de Rota, y otras doctrinas Sigismundo Bononia in tract. de elect. par. 2. cap. 5. dub. 95. à num. 8. cum sequentib. Laborius in d. tract. tit. 4. cap. 25. nu. 59. donde dize, que si hallare que el electo tiene algũ impedimento, para que su eleccion no se deba confirmar, le persuada secretamente à que renuncie, y sino lo quisiere hazer, proceda secundum allegata, & probata, porque no suceda el que sin causa, y sin oirle que de disfamado, & in cap. 19. num. 121. vbi dicit: *Quòd quando agitur de oppositione inhabilitatis pro declaratione nullitatis electionis exigitur plena probatio*; & faciunt traddita per quemdam nostrum Modernum in suo tract. par. 2. cap. 13. num. 54. ibi: *Tamen præfata doctrina procedit in statu, & terminis de quibus loquitur*

tur

tur, nempè antequam quis sit promotus ad dignitatem, & quando de eius habilitate sumitur extraiudicialis informatio, scius autem si iam quis esset electus ad dignitatem, & ageretur de illum remouendo à tali dignitate, tunc enim iudicialiter agendum est, & in tali informatione proculdubio parti citatio requiritur, prout declarāt Abbas in cap. 2. num. 7. & ibi Aretin. num. 9. & 10. Felinus num. 8. Decius num. 45. de testibus. Y la doctrina de Bañez in suis decis. de iure & iustitia, tit. de iudicis iustitia, quæst. 67. art. 2. in respons. ad 2. argum. que es el que mas estiende la facultad de los Cōfirmadores, procede en el primer caso, quando confirmatio denegatur generaliter, & non expressa causa, demanera que al electo no se le puede seguir infamia alguna, vt ex eius verbis constat in vers. *Quod si aliquis objiciat, &c.*

17 Y demas de ser lo dicho tan cōforme à lo dispuesto por derecho, no solo no ay constituciō de la Religiō q̄ lo resista, sino q̄ antes la ay, q̄ dispone lo mismo, como se prueua por la Extrauagante sobre la Constitucion 10. fol. 24. ibi: *No inhabiliten à ninguno, sin que le llamen, y sea oydo, y sino le llamaren, la tal inhabilitacion no valga, ni tenga efeto*; la qual habla en nuestro caso, quando està congregado Capitulo priuado, ò Capitulo general, que entonces no quiso q̄ ninguno fuesse inhabilitado, à lo menos sin oirle, por escusar las fraudes que de lo contrario podrian resultar, inhabilitando quiça à los mas dignos, para que no pudiessen seruir de embaraço à otros que lo son menos, y esta razō tan justa milita en todos los demas casos.

18 Y es mas preciso en el nuestro, el no dar lugar à la exclusion que hizieron el dicho Presidente, y tres Difinidores de las personas de los dichos Padres Fray Luis de Aguilar, y Fray Iuan de San Ioseph, electos por la mayor parte de los Electores, y que no se dè

credito à lo que pretenden las partes contrarias dar à entender que no son dignos del dicho oficio de General: porque si en qualquier presentado por el patron, quem Episcopus instituere recusat prætextu inhabilitatis, debet Episcopus inhabilitatem ostendere, vt docet gloss. in cap. Pastoralis, verb. *malitiosè*, de iure patron. ibi: *Dicendum est, quòd Episcopus debet ostendere, quòd ille non sit idoneus, quia quilibet præsumitur bonus, nisi probetur malus, aliàs præsumitur malitia Episcopi*, sequitur Abb. in d. cap. Pastoralis, num. 6. & per text. in cap. Artaldus 8. quæst. 3. cap. nunc verò 9. quæst. 3. docet Portel d. casu 4. dub. 2. num. 4. arguendo ad casum exclusionis alicuius electi prætextu quod sit indignus; quanto mas se debe presumir que son dignos para el dicho oficio, el dicho Fray Luis de Aguilar, que como es notorio, ha tenido todos los demas oficios honorificos en la Religion, y fue vna vez consultado por su Magestad para General, y procurado entonces por el mismo Padre Fray Iuan de la Serena: y el dicho Fray Iuan de San Ioseph, que despues de auer tenido tambiē todos los demas oficios honorificos, tuuo el de General vna vez, y en otra ocasion fue consultado por su Magestad para el mismo oficio? Luego bien se dexa entender, que en la exclusion de personas tales, no obrò el zelo del bien publico de la Religion, sino la passion de los afectos particulares del dicho Presidēte, y Difinidores; de quo non sine ratione dolet, Miranda d. quæst. 23. art. 22. ibi: *Electiones limitant atque coarctant ad tres, vel quatuor personas iuxta ipsorum libitū, & voluntatem priuando interdum aliquos grauissimos, & religiosissimos viros voce passiua sine proprijs demeritis, & absque eo quod intimetur ipsis aliquid, quod fuerit probatum contra illos, vt se defendere possint, & quod peius est dicunt se illud facere pro bono pacis ex sola*

la forsam sinistrâ informatione aliquorum Religiosorũ ambitiosorũ, qui pro eo, quod non promouentur ad officia Ordinis pro suis demeritis nihil non moliuntur: quin verò totis viribus contendunt atque procurant vt prædicti principaliores Patres graues experti, prudentes, & Religiosi, quique illos intus, & incute, vt dicitur, cognoscunt non ascendant ad præfecturas, & vt aliquo quæsito colore priuentur suffragijs, & voce saltim passiua in electionibus, &c.

19 Y no ay cosa mas cierta, y (lo q̃ peor es) mas vsada, que el que los Superiores ordinariamẽte para lograr sus fines cohonestan su passion con zelo de Ministros, y otros pretextos dificultosos de penetrarse, como lo dixeron Isocrates in oratione de pace, his verbis: *Artificia sunt Magistratuum simulare curam Reipublicæ, & interim suum negotium agere*; quæ res non solum est periculosa, dicente Marco Tullio Cicerone in oratione ad Caium Verrem act. 3. ibi: *Nullæ sunt occultiores insidiæ, quam hæ, quæ latent in simulatione officij*; sed etiam multum perniciosa, vt notat Saluianus lib. 3. de gubernatione Dei, dicens: *Magis damnabilem malitiam, quàm titulus bonitatis accusat, & reatum impij esse pium nomen, &c.* Marcus Tullius lib. 1. officiorum, num. 16. dicens: *Totius autem iniustitiæ nulla capitalior est, quàm eorum, qui tunc cũ maximè fallunt, id agunt vt boni viri esse videantur, &c.* Valençuela cons. 91. num. 31. ibi: *Nam Magistratus affecti passione, hoc prætextu & artificio vtuntur, fingere scilicèt curam publicæ rei, & in effectu facere propriam causam, & negotium, &c.* Buena experiencia desta verdad, es el caso que tenemos presente.

20 Y que el auer reprouado las elecciones hechas en los dichos Padres Fray Luis de Aguilar, y Fray Iuan de Sã Ioseph, no fuesse porq̃ en ellas huuiesse defecto al-

alguno, sino por suponer indignos à los dichos electos, patet ex actis, donde ni entonces, ni aora se ha dicho, ni alegado, que la dicha reprouacion se aya hecho por otra causa; antes bien con la proposicion, y mandato que el dicho Presidente hizo à los Electores despues de auer regulado los votos de la eleccio primera, y reprouadola, para que no boluiessen à votar por quien el Difinitorio vna vez reprouaua, les manifestò claramente, que la reprouacion auia sido por defectos del electo: porque de otra manera era injusto, y contra derecho el dicho mandato, nam de iure quando electio non cassatur ob defectum electi, sed ob non seruatum modum electionis, vel aliquid simile, potest talis electus iterum eligi, text. expressus in cap. super eo 12. de electione, & ibi communiter DD. Castellinus d. cap. 4. num. 30. ibi *Quod si cassetur ob non seruatum modum electionis, nihil obest quin possit in eadem, vel aliena Ecclesia, & proportionaliter in eodem, vel alieno Conuentu iterum reeligi, &c.* Y assi con el dicho mandato conocieron luego los mismos Electores, que el mandarles boluer à hazer eleccio, no procedia de que no fuesse Canonica la hecha, y con numero de votos bastante para serlo, sino por suponer que era indigno el que auian elegido.

21 Lo mismo conocieron, cō que por ser estilo y costumbre assentada en todas las elecciones, el que en presencia de los mismos Electores los escrutadores regulan los votos, y no hallando numero de votos bastantes para eleccion Canonica, se les dize luego, q̄ no ay eleccion, y que bueluan à votar; pero quando los escrutadores hallan que cō numero de votos suficiente ay eleccion hecha, entonces el Presidente, y Difinidores se retiran solos à tratar de confirmar, ò infirmar la eleccion, sin que en esto se hallen presentes los Electores, y esto sucedio en la del dicho Fray

Luis

Luis de Aguilar; y assi, el ver que hecha la regulaciõ de votos no se les mandò incontinenti boluer à eligir, sino que los dichos Presidente, y Difinidores se retiraron à tratar de la confirmacion, fue para los dichos Electores demostracion clara, de que la eleccion era Canonica; y que el no confirmarla, era por tener al electo por indigno; y como sucedieron las mismas circunstancias en la segunda eleccion del dicho Fray Iuan de San Ioseph, acabaron de penetrar la intencion de los dichos Difinidores, y el fin con que iban de reprobar todos los que fuessen electos, hasta que viniesse à salir el que ellos deseauan.

22 Y aunque en aquellos dos actos no pudieron los Electores saber de cierto, y con euidencia, aunque si con alguna probabilidad, quienes eran los electos en las dichas elecciones, y reprobados por los dichos Difinidores; pero luego despues llegò à su noticia, porque Fray Iuan de Auellaneda vno de los Difinidores legitimos, conociendo el fin, y intencion de los demas; y que para conseguirla no auian querido publicar los dichos escrutinios, siendo obligacion conforme à derecho el hazerlo, vt probat text. in capit. quia propter 42. ibi: *Mox publicent in communi*, & ibi glossa, verbo *Mox*, & in terminis docet Portel dicto casu 4. num. 3. cuius verba retulimus supra num. 16. quiso cumplir con la obligacion del Derecho, y con la de su conciencia, y publicò los dichos escrutinios, y que en ellos auian sido Canonicamente electos los dichos Padres Fray Luis de Aguilar en el primero, y Fray Iuan de San Ioseph en el segundo, con que desde entonces vino à ser mayor el interes de los electos, pues no solo se les trataua de perjudicar en el derecho adquirido por sus elecciones, sino en su buena fa-

nia, y reputacion que se les venia à quitar, con denegarles la confirmacion; y assi el dicho Fray Iuan de San Ioseph, que se hallò presente en el dicho Conuento, por su interes, y los demas Electores por el suyo en defensa de sus elecciones Canonicas, hizieron al dicho Presidente, y Confirmadores, el requirimiento que està en los autos, instando por la confirmacion respectiuamente de sus electos, y apelando, y protestando de todo lo que en contrario se hiziesse; con lo qual, y con auerse oy manifestado mas esta verdad cõ lo que se ha visto por los autos; y que en sus alegatos confiessan las partes contrarias, que el denegar la cõfirmacion a los dichos electos, fue por juzgarlos por indignos, ni se puede dudar del interès de los Electores, ni de los electos, y que sino es con probança plena, y legitima de que tengan algun defecto, ni se les pudo, ni puede oy denegar la confirmaciõ respectiuamente, como està pedido.

23 Reconociendo las partes contrarias la verdad, y fuerça de todo lo que queda dicho, y que ni el Derecho, ni las Constituciones de la Religion, permite à los dichos Difinidores la plena, y absoluta potestad, de que se quisieron valer en la eleccion presente; dizẽ que la costumbre, y obseruancia ha interpretado la Constitucion supra relata, de tal manera, que los dichos Difinidores puedan libremente confirmar, ò infirmar todas las elecciones que hizieren los dichos Electores, sin que tengan obligacion a dar las causas en que se fundaron, para reprobarlas; y esto lo induzen, de que muchas vezes ha sucedido, hazer quatro y cinco vezes eleccion, por no auer querido el Difinitorio aprobar las que se iban haziendo; y para probar esto, ofrecen informacion, y piden se les ampare en la dicha possession.

24 Pero esta pretension està totalmente destituida de fundamento. Lo primero, porque no es cierta la dicha costumbre, y obseruancia; antes bien ha sucedido en muchas elecciones, cuya confirmacion tocaua al General (que tiene la misma potestad que los dichos Difinidores. Immò, para significar la que estos tienẽ, se dize, que tienen la misma que el General) por no auer querido confirmarlas, acudir los electos al Superior, y mandarle dar causas; y no auiendolas, mandarle confirmar las elecciones, como sucediò aurà cinco años en la eleccion del Prior del Conuento de Talauera, que no quiso el General confirmarla, y el electo recurriò al Ilustrissimo Señor Nuncio, y le mandò le confirmasse, ò diesse causas; y por no auerlas legitimas, fue su eleccion confirmada, quitando del Oficio al segundo electo; y quien soliciò esta causa, fue el dicho Presidente Fray Iuan de la Serena, conformandose entonces mas que aora con las Constituciones de la Religiõ. Y en otras dos elecciones sucediò lo mismo en Portugal muy poco tiẽpo ha. Y lo mismo ha sucedido otras muchas vezes, & sic talis obseruantia tanquam varia, & difformis non potest deseruire pro obseruantia interpretatiua, Bart. in l. 2. num. 22. ff. de soluto matrimon. & in l. solent, §. non verò, ff. de offic. Procon. Decius in l. si certis annis, C. de pactis, & in cons. 215. Craueta cons. 313. nume. 4. Farinat. decis. 45. num. 4. par. 1. in recentior. Roland. cons. 13. num. 18. & 20. lib. 4. & cum pluribus aliis satis ad nostrum propositum Laborius dict. tit. 4. cap. 21. numer. 153. Immò, que las vezes que ha sucedido el reprobar el Difinitorio la eleccion hecha por la mayor parte del Conuẽto, han sucedido grandissimos escãdalos, y turbadose la paz de toda la Religion.

25 Lo segundo, porque de auer sucedido algunas

ve-

vezes el que los Difinidores ayan reprobado las elec ciones hechas por el Conuento, sin que se les pidiesse la causa porque lo hazian, ni reclamassen de las dichas reprobaciones los electos, ni los Electores; no se sigue el que tengan los Difinidores la plena, y absoluta potestad, y arbitrio que pretenden, ni de los dichos actos pueden induzir costumbre, ni obseruancia en que fundar su pretension; porque si entonces los Electores, ò los mismos electos, etiam teniendo noticia de sus elecciones, quisieron passar por ello, y no reclamar, no quita el que oy, ansi los electos, como los Electores lo puedan hazer, porque el reclamar, ò no, es acto voluntario, y facultatiuo; y ansi aun quando sucedieran entrambos casos en vnas mismas personas, y en aquellas ocasiones no huuieran querido vsar de su derecho, podian libremente hazerlo en la ocasion presente, quanto mas siendo las personas diferentes, y que el hecho de aquellos, no pudo perjudicar à estos, ex vulg. regul. quòd alteri per alterum non potest iniqua conditio inferri.

26 Esto se funda en vn principio y conclusion de derecho muy llana y assentada, y es, que la costumbre y possesion, que los dichos Difinidores pretenden tener, es, que no solo les toca el aprobar, ò reprobar las elecciones hechas, sino que no han de poder los electos, ni Electores reclamar, ni apelar de las reprobaciones que ellos hizieren, y asi alegan costumbre, y possesion de acto negatiuo, y para esta no basta el que los dichos Difinidores etiam in plurimis casibus ayã reprouado elecciones, sin que se les aya pedido la causa, ni reclamado de sus procedimientos, sino que juntamente era necessario, que auiendo algunas vezes querido reclamar los electos, ò Electores, se les huuiesse prohibido por los dichos Difinidores, y ellos

con-

consentido, y aquietadose à la dicha prohibicion; docent glossa communiter ab omnibus recepta, in l. qui luminibus, verbo, *forma*, & ibi DD. & melius cæteris ff. de seruitut. Vrban. Paulus de Castro, Guido Papa q. 631. num. 9. ibi: *Sed sic est, quod in acquisitione iurium negatiuorum, ad hoc vt possint competere alicui iura negatiua, & ab alio auelli, seu tolli iura affirmatiua, duo necessariò debẽt cõcurrere, videlicet, prohibitio, seu contradictio ex parte illius, qui asserit sibi competere tale ius negatiuum, & patiẽtia, seu admissa prohibitio, & obtemperamentum ex parte illius cõtra quem prohibetur, & contradicitur; alioquin si aliquod prædictorum deficiat, nunquam potest dici, quòd cõpetant alicui talia iura negatiua, nec quòd ab eo tollantur iura affirmatiua, vt expressè tenent glossa, & DD. vtriusque iuris, &c.* Giouanus cons. 9. num. 87. & 92. Caputaquen. decis. 306. num. 7. part. 1. & decis. 417. part. 2. & cum Bart. Ripa, & alijs Farinac. decis. 565. num. 1. part. 1. in recentior. Postius de manutent. obseruat. 10. à num. 99. & post illum tract. decis. 154. nu. 3. & decis. 186. num. 7. & 8. vbi quamplures allegat, & decis. 321. numer. 32. post eundem tractatum: y assi quãdo la pretensa costumbre fuera cierta, y no huuiera jamas auido actos cõtrarios a ella, de quibus suprà num. 23. ni era releuante, ni por ella se pudiera auer adquirido possession alguna en que fundar la manutẽcion, que tan sin fundamento pretenden.

27 Lo tercero, porque, etiam cessantibus prædictis, no se deuia hazer caso de la pretensa costumbre, por ser deprauada, y contra derecho, y que con ella se daria ocasion a muchos pecados, y otros inconuenientes, y se quitaria a los Electores la libertad de elegir, si estuuiesse en libre y absoluta potestad de los Difinidores el no confirmar a los electos, sino al que fuesse de su gusto, excluyendo a los demas, sin publicar sus elecciones, pues la disposiciõ de derecho, vt diximus

 suprà,

supràs,es,que los escrutinios se publiquen, y se dè precisamente la confirmacion al electo,no auiendo y estando legitimamente prouada alguna causa vrgente, que lo impida; y assi el Padre Fray Luis de Miranda in d. Manual tom. 2.q.23.d.art.22. hablando de semejante costumbre,dicit: *Hæc inquam deprauata consuetudo meritò longè releganda foret, nullaque id auctoritate & potestate deberet permitti,cum sit cōtra omnē prorsus rationem, & cōtra ius commune, quin verò & quadam ratione esse videtur contra ipsum ius naturale; & contra ius diuinum positiuum,&c.* Portel d. casu 4. sub num. 3. vers. *Ad secundum*, hablando de lo mismo, dize seria ocasion de grandes inconuenientes,y en daño y perjuizio del bien comun,ibi: *Quòd esset maximum inconueniens,& boni communis detrimētum,&c.* & cum alijs non minus eleganter Castellinus d. tract. cap. 3. num. 14. qui etiam loquitur in terminis nostri casus, ibi: *Quando maior pars Electorum alicuius Collegij, vel Conuentus eligit aliquem dignum in Prælatum, licet sit contra voluntatem Superioris, & propter hoc impediatur per mandatum Superioris, ne publicetur electio, sed potius præcipiat, quòd eligāt iterum,&c.* Et infrà, ibi: *Et sic Superior sæpius sine vrgenti necessitate facit iterare actionem electionis, vltra quod prauum perhibet exemplum, insuper peccat etiam mortaliter, & hoc videtur cōforme doctrinæ Panormit. num. 3. in cap. cum terra, de electión. vbi habetur, quòd si consuetudo auferat libertatē electoribus eligendi quem voluerint, non valet: secus autem si restringat solùm Electores ad genus personarum tantùm. Consuetudo per quam tolluntur substantialia actus electionis non valet, immò extirpanda venit de election. cap. cum Monasterium, & cap. cum terra, gloss. & DD. ibidem, & Panormit. in cap. cum causa, num. 4. vbi inquit, non debet attendi ad id, quod factum fuit in præterito, sed potius ad id quod de iure fieri debuit, quia nō omnis*

nis consuetudo tollit ius, in cap. fin. de cōsuetud. immò mala consuetudo est radicitus extirpanda, &c. Et in cap. 13. num. 27. ibi: *Itaque si aliqua adducatur circa hoc consuetudo, illi non est stādum, & corruptela siue abusus potius appellari debet, non autem consuetudo, &c.* & latius in cap. 14. num. 54. & generaliter quælibet consuetudo statutis canonicis contraria nō valet, cap. cum causa, de sentent. & re iudicat. cap. clerici. de iudic. & potius dicitur corruptela, cap. cum venerabilis 7. de consuetudin. cap. cum dilectus, vbi Abb. & cæteri DD. eodē tit. & in materia electionis Regularium, quod nō possit induci consuetudo contra Canones, nisi sciente & consentiente Papa, Laborius d. tit. 4. cap. 21. numer. 155. & 157. Y ninguno avrà, que dexe de conocer, que si los dichos Difinidores tuuiessē la potestad absolta, q̄ dizen, de reprouar todas las elecciones hechas por los Electores, sin que se les pudiesse pedir causas, ni reclamar de sus procedimientos, seria por este camino quitar a los Electores su libertad, y derecho de elegir, y serian solamente Electores en el nombre, y los Difinidores en el efecto.

28 Lo quarto, porq̄ no puede la costumbre tener mas fuerça, ni autoridad q̄ la ley l. de quibus, ff. de legib. ibi: *Non vsque adeo sui valitura momento, vt aut rationem vincat, aut legem,* C. quæ sit longa consuetudo, Rota decis. 321. num. 17. post tractatum Postij; sed sic est, que aunque en esta Religion se huuiera hecho vna Constitucion expressa, en que à los Difinidores se les concediera la potestad absoluta que pretenden tener en las elecciones, no fuera valida, por ser contraria à lo dispuesto por Derecho (de que la confirmaciō tanquam de necessitate debita non denegetur electo, y q̄ en las elecciones neque directè, nec indirectè auferatur libertas omnimoda eligentibus, vt diximus supr.) docet Castellin. d. tract. cap. 1. à num. 1. præcipuè, n. 5.

5. ibi: *Quocirca nulla Religio quantumuis priuilegijs decorata ex se condere potest statuta, siue leges contrarias dispositioni iuris communis circa electionem Canonicã suorum Superiorum, nisi habeat super hoc priuilegium à Sede Apostolica sibi concessum in forma speciali, cap. quòd super his, de maior. & obedient. &c.* Et in cap. 4. nu. 30. ibi: *Et hoc modo exponi debet ordinatio facta in Religione Prædicatorum, de qua suprà, cum subijciatur necessariò dispositioni iuris communis, & ab illo patiatur expositionem, aliàs esset non recta, & contra dispositionem iuris communis, contra quam nulla Religio potest condere stututum, siue ordinem vim legis habentem, &c.* Luego quando fuera cierta, que no lo es, la costumbre en que las partes contrarias se fundan, ni podia ser valida, ni deuia hazerse caso della, como no lo fuera vna constitucion expressa de la Religion; quanto mas que la que ay, de qua suprà num. 4. no solo no les dà a los dichos Difinidores el absoluto arbitrio, que pretenden, sino que entendiendola conforme a lo dispuesto por Derecho (vt debet intelligi) procede llanamente todo lo q̃ pretenden estas partes.

29 De que resulta, que la informacion, que para prouar la dicha costumbre ofrecen las partes contrarias, no se deue admitir, como no relevante, y que aunque se pudiera prouar, no les aprouechara; y que de la informacion que han presentado no se deue hazer caso, assi por auerse hecho sin citacion destas partes, y que no les puede perjudicar, ex regul. vulgar. cap. 2. de testibus, y sin autoridad de Iuez competente, y con testigos de la parcialidad contraria, como por lo mismo de no ser relevante, antes bien se coligen della dos cosas. La primera, que tan anticipada diligencia en hazerla, quando aun no se sabia quien auia de ser electo, ni en que forma se dispondria la eleccion, arguye el animo con que iban el dicho Presidente, y Difinidores,

de

de ir reprouando los electos, hasta que saliesse el que ellos deseauan; y la segunda, que en la pregunta principal de la dicha informacion no articulã, que siẽpre; sino que muchas vezes han reprouado los Difinidores las elecciones hechas, sin que se les aya contradicho, ni reclamado, reconociẽdo, q̃ si muchas vezes ha sucedido asi, otras muchas ha sucedido el reclamar, cõ q̃ se descubre mas la irreleuãcia del dicho articulo.

30 Y de lo dicho se infiere, que aunque regularmente no se le adquiere derecho por la eleccion al electo, hasta que se publique el escrutinio, y que asi pueden antes de publicarse variar los Electores, y eligir à otro, ex adductis per Laborium d. tit. 4. cap. 19. à num. 105. y que si dando credito al Superior, tienẽ por indigno al electo, pueden boluer à elegir, y serà valida la eleccion segunda, vt tenet idem Laborius d. tit. 4. cap. 21. num. 17. Pero esto procede, quando los tales Electores de su voluntad quieren variar antes que se publique el escrutinio, mas no quando el variar, y proceder à segunda eleccion, no naze de mera volũtad de los eligentes, sino que se fundò en algun presupuesto incierto, y que siendolo, de ninguna manera huuieran variado, como lo muestran bastantemente en la prosecucion deste pleyto, en que satisfechos no auer defecto alguno en el dicho Fray Luis de Aguilar, instan en que sea confirmada su eleccion, ad quod est optimus text. in l. fin. ff. de hæred. instit. vbi secunda institutio hæredis non habuit locum ex eo, quod fuit facta certo præsupposito falso, & sic primo nominatus hæreditatem fuit consecutus; y asi lo enseña en los mismos terminos de nuestro pleyto, Portel d. casu 4. num. 6. vers. *Ad quartum*, y lo funda muy latamente, al qual me remito, porque es preciso verle, y quando esto no procediera tan llanamente, y pudieran los dichos Electores, con auer passado à hazer se-

gunda eleccion, perjudicar al dicho Fray Luis de Aguilar, queda la materia sin ninguna duda, en quanto à deuerse confirmar la eleccion segunda que hizieron en el dicho Fray Iuan de San Ioseph, en que tambien concurrieron treinta votos, y no faltò solemnidad alguna.

Articulo segundo.

31 TOdo lo que se ha dicho en el Articulo antecedente, en prueua de que son validas, legitimas, y Canonicas, respectiuamente las elecciones hechas en los dichos Padres Fray Luis de Aguilar, y Fray Iuã de San Ioseph, y que como tales deuieron, y deuen oy ser confirmadas, influye en la nulidad de la eleccion tercera, hecha en el Padre Fray Luis de Cordoua, pues siendo la eleccion primera valida, se sigue necessariamente ser nula la segunda, & sic de reliquis.

32 Vna de las causas principales que hazen notoriamente nula la eleccion del dicho Fray Luis de Cordoua; es auerse venido à ella, precediendo el quitar el dicho Presidente, y Difinidores por el camino referido la libertad à los Electores, pues no solo se les quita quando se coarta la eleccion à vna, ò mas personas determinadamente, sino tambien quando se excluyẽ algunos, para que assi venga à salir electo alguno de los que quedaron sin excluir, sic docent Laborius d. tit. 4. cap. 21. num. 15. ibi: *Nec solum arctata appellatur electio, si vnus, de pluribus eligẽdis proponatur alijs exclusis, verumetiam si excludantur aliqui alijs admissis, &c.* Y en terminos mas apretados, hablando de eleccion hecha en vno de los mismos que los Electores desde su principio querian eligir, y que con efeto eligieron, dize Castellino in d. tract. cap. 13. à num. 26. que la eleccion fue nula, por auer el Presidente

ex-

excluido con pretexto de ser indignos à otros, de los que los tales Electores tenian tambien por habiles para ser electos, y da la razon: *Quia talis electio reductiue saltim, siue per indirectum dici debet electio coarctata, &c. & quia talis electio manifestam inuoluit fraudem ex parte Præsidentis, & coactionem aliqualem saltem ex parte eligentium, quæ illis aufert omnimodã libertatem electionis, quæ est necessaria simpliciter, &c.* Y assi dizen, que la eleccion que se huuiere hecho por el dicho medio, es nulla, y de ningun valor; y lo mismo sienten Fray Manuel Rodriguez d. tom. 2. quæst. 52. art. 12. Miranda d. quæst. 23. art. 22. in fin. Portel d. casu 4. num. 6. vers. *Ad quartum*, & alij.

33 Fue tambien nula la eleccion del dicho Fray Luis de Cordoua: porque supuesto q̃ ya se auia publicado, y hecho notorio el q̃ en el primer escrutinio, auia salido electo Fray Luis de Aguilar, y en el segundo Fray Iuan de San Ioseph, y que este por su interes, y los Electores por el suyo requirieron al dicho Presidente, y Difinidores confirmassen la dicha eleccion, y no procediessen à hazer otra, apelando, y protestando de lo contrario, no se pudo proceder à la eleccion del dicho Fray Luis de Cordoua, sin estar cassada la otra, y juridicamente declarada por nula, etiam dato casu, q̃ à los primer Electos se les pudiesse oponer algun defecto, text. expres. in cap. considerauimus 16. de elect. & ibi Abb. num. 2. ibi: *Quarto nota, quod electio facta post primam non cassatam, licèt sit in causa cassationis, non tenet, &c.* cap. auditis 29. vbi Abbas num. 7. ibi: *Debuit ergo prius expectari cassatio, seu declaratio Superioris, antequam procederetur ad secundam, &c.* & num. 9. ibi: *Si autem prima non erat nulla saltem euidenter, nõ tenet secunda non cassata prima, &c.* eodem tit. Portel d. casu 4. vers. *Ad quartum*, num. 7. ibi: *Probatur tertio principaliter, quod vltima electio*

fuerit nulla, nam vltima electio fuit facta post primam, non cassata eadem prima electione, sed talis electio in iure non valet, debet enim prius iudicari de prima, quàm procedatur ad secundam, debetque cassari prima per iudicem cum prolatione sententiæ, cap. cum Vintoniensis, de elect. & gloss. in extrauag. commun. de offic. deleg. cap. Sedes Apostolica, verbo executores in medio, glossa, vbi dicitur, quòd quando prima electio fuit nulla, & causa nullitatis est notoria, tunc posset fieri secunda electio, non cassata prima, videlicet per sententiam, & citat ad hoc cap. auditis, de elect. Ergo à contrario sensu; cum iste pater primo electus, & exclusus non esset notoriè indignus, illius electio non erat notoriè nulla; ac proinde illius electione non cassata per sententiam, non potuit procedi ad aliam electienem, &c. & inferius, ibi. *Cùm ergo prima electio de patre excluso non fuerit nulla, vt supponimus, neque cassata per sententiam, sequitur quod vltima electio facta post primam non valuit, & hoc maximè cùm iste pater exclusus statim appellauerit cognito errore, & ante confirmationem vltimi, nam electio facta post appellationem non valet, vt passim dicitur in iure, &c.* & latiùs infrà prosequitur Laborius d. tit. 4. c. 19. num. 123. ibi: *Antequam noua electio fieri possit, cassanda est prior electio, quamuis nulla, & appellationis decisio expectanda, quia ex pendente suspensa remanet electorum potestas, & ideò si fit noua, non cassata priore, irrita est, cap. considerauimus, de elect. ita Tholos. in tit. de elect. cap. 18. num. 5.* Castellinus d. tract. cap. 4. num. 52. & 59. & cap. 16. num. 3.

34 Concurre tambien, el que en la elecciõ del dicho Fray Luis de Cordoua no interuino numero bastante de votos, para ser legitima, y Canonica, pues consta de los autos, que no tuuo sino nueue votos, siendo los Vocales quarenta y dos; sin que le pueda sufragar el dezir, que los demas Electores fueron requeridos para

para que assistiessen à la eleccion, y que no lo quisierõ hazer, y que assi el derecho de elegir quedò en los demas que quedaron y assistieron en el Capitulo, per text. in cap. cum nobis 19. de elect. vbi glos. verb. *Reuocare*, & ibi Abb. num. 10. porque esto procede quãdo quedan las dos partes de los Vocales, ò por lo menos la mayor parte, pero quando los que quedan es la menor parte (como en nuestro caso, que aun no llegaron à la tercera parte de los Vocales) entõces no pueden hazer eleccion, sino es que instasse el vltimo termino della, de tal manera, que sino la hizieran entonces, ius elegẽdi deuolueretur ad Superiorem, lo qual no instaua en este caso, pues quedauan muchos dias de termino para hazerla, docet gloss. in d. capit. cum nobis, verbo *Reuocare*, & sic distingunt Marco Antonio Cuccho lib. 4. instit. maior. tit. 1. de elect. quem sequũtur Laborius dict. tit. 4. cap. 21. num. 84. ibi: *At si minor tantum pars remaneat, vel vnus alijs descedentibus, nihil simpliciter auctoritatis habent, cùm minor Collegij pars non possit totum Collegium referre, & pars maior quæ discessit, videtur vocationem, & Congregationem ipsius pro ea vice reuocasse, sed tunc tandem minor pars maiore discedente habet ius eligendi ea non expectata, quando instat vltimus terminus electionis, quo transacto, deuolueretur ius eligendi ad Superiorem*: Castellinus dict. tract. cap. 8. num. 11. & numer. 12. ibi: *Quòd semper intelligitur instante vltimo temporis termino à iure præfixo, tunc enim, & non aliter, potest tertia pars Vocalium, quæ remansit in Capitulo seruatis omnibus alijs seruandis celebrare electionem, &c.* Y en el numero 11. pone otra limitacion, nempè, quando los que se salieron, interpusieron juntamente apelacion por alguna justa causa que entonces dize, que ni aun quedando la mayor parte, no puede proceder à eleccion; y en nuestro caso concurrieron entrambas cosas, pues

los que ſe ſalieron fueron mas de las dos partes de los Vocales, y apelaron de quanto en contrario ſe hizieſſe con tan juſta cauſa, como no auer querido confirmar ninguna de dos elecciones Canonicas, ni publicar los eſcrutinios, y querer por eſte camino coarctar la libertad de los Electores.

35 Y à lo dicho ſe añade, el que el dicho Preſidente, y Difinidores no pudieron tampoco nombrar otro Difinidor en lugar de Fray Iuan de Auellaneda, que lo era legitimo; porque demas que el dicho Fray Iuan no renunciò ſu oficio, ſino que el no querer aſsiſtir à la eleccion, fue por auer conocido, ſe encaminaua à coarctar la libertad de los Electores, como lo dixo, y proteſtò en el requirimiento que hizo al Difinitorio en preſencia de todo el Capitulo, aunque lo huuiera renunciado, no tenian facultad los demas Difinidores, para nombrar otro en ſu lugar, ni tal facultad ſe les dà en eſte caſo por las Conſtituciones, antes bien lo prohibe expreſſamente el ſanto Concilio de Trẽto ſeſſ. 25. cap. 6. de Regular. ibi: *Nec in poſterum liceat Prouinciales, aut Abbates, Priores, aut alios quoſcumque titulares ad effectum electionis faciendæ conſtituere, aut voces, & ſuffragia abſentium ſupplere, &c.* Anulando con decreto irritante la eleccion que en cõtrario ſe hiziere; y anſi por auerſe hecho la del dicho Fray Luis de Cordoua, interuiniendo en ella el nueuo Difinidor, nulamente nombrado en lugar del dicho Fray Iuan de Auellaneda, es tambien nula, y de ningun valor.

36 Y no ſolo es nula la eleccion del dicho Fray Luis de Cordoua, por las razones dichas, ſino tambien es notoriamente atentada, y ſe debe declarar por tal, reſpeto de auerſe hecho deſpues de los requerimientos, y apelaciones interpueſtas por el dicho Fray Iuan de San Ioſeph, y los dichos Electores, inſtando por la cõfir-

firmacion de su eleccion, y apelando de procederse a otra; y ansi todo lo que se hizo despues de las dichas apelaciones fue nulo, y atentado, toto tit. ff. nihil nouari appel. pend. cap. dilecti, §§ de appel. Lancelot. de attentat. 2. par. cap. 12. sin que obste el dezir, que la apelacion extrajudicial regularmente, no suspende, ni causa atentado en lo que se haze despues della, ad traddita per Lancel. d. c. 12. lim. 3. n. 4.

37 Porque se responde, que esta regla tiene muchas limitaciones que militan en nuestro caso. La primera, quando gesta non solùm sunt post appellationem, sed contra appellationem; tunc enim etiam si appellatio sit extraiudicialis causat attentata, & talia gesta debent tanquam attentata reuocari, vt per text. in c. cum nobis 19. de elect. & ibi Abb. numer. 7. & 8. vbi pro hac opinione citat Hostiens. & Ioán. Andr. idem Abb. in cap. dilecti 13. num. 4. de maior. & obed. Decius in cap. bonæ differ. 12. de appel. Achiles de Grassis decis 34. aliàs 260. de appel. Seraphin. decis. 397. num. 1. Paulus de Castro cons. 404. num. 2. lib. 1. latè Valenzuela cons. 76. à num. 23. cum sequentib. Lancelot. d. limit. 3. num. 7. & num. 10. vbi plures adducit, & tunc dicitur aliquid fieri cõtra appellationem, quando actus à quo appellatur, non remanet totus sub protectione iudicis ad quem, sic explicat Rota d. decis. 34. de appel. apud Achil. de Grassis. Y siendo ansi, que la apelacion interpuesta por estas partes fue, para que supuesto era legitima, y Canonica la eleccion hecha, no se procediesse à hazer otra; siguese, que el auerla hecho, fue derechamente contrario a la dicha apelacion, inouando en aquello mismo, que por la dicha apelaciõ erat iam sub protectione iudicis ad quẽ erat appellatũ, y que ansi todo lo que se hizo despues de dicha apelacion fue nulo y atẽtado, y por tal se debe declarar.

38 La segunda limitacion es, que in electionibus Cathedralium, vel Regularium Ecclesiarum, la apelaciõ aunque sea extrajudicial, como en ella se expresse alguna causa prouable, y que siendo cierta, se repute por legitima, causa atentado en todo lo que se haze despues de la dicha apelacion, text. express. in cap. quãuis 10. & in cap. si postquam 33. de elect. lib. 6. & per illum textum Rota decis. 44. aliàs 344. num. 4. de appel. in nouis Milles in suo Repertorio, verbo *Attentata post appellationem interpositam*, fol. mihi 35. ibi: *Fallit in appellatione etiam extraiudicialiter interposita super electionibus Cathedralium, vel Regularium Ecclesiarum, quia tunc quidquid fiat contra, & post appellationem emissam etiam causa probabili licet non oblata probatione, est ipso iure nullum, notat Roman. cons. 344. & vide plenius per Anton. in cap. bonæ de appell.* sequitur Lancel. d. cap. 12. lim. 1. n. 55. & d. lim. 3. nu. 22. Portel d. cas. 4. vers. *ad quartum*, n. 7. in fin. & vers. *ad quintum*, n. 9.

39 La tercera limitacion es, quando la apelacion se ha justificado ya ante el Superior, porque auiendo cõstado de su justificacion, se debe dar por atentado todo lo hecho despues della; demanera que aunque no estuuieramos en materia de elecciones de Regulares, que tienẽ el priuilegio arriba dicho, sino en otra qualquier materia, no ay mas diferencia inter appellationem iudicialem, vel extraiudicialem, que el que en aquella desde luego queda suspendida la jurisdicion del Iuez à quo, y ansi etiam non iustificata appellatione, se dà por atentado todo lo que se haze despues della; y en la apelacion extrajudicial no, hasta que aya constado de su justificacion, Rota d. decis. 44. de appel. in nouis num. 3. Couar. pract. cap. 24. num. 5. Milles vbi supr. verbo *Attentata post appellationem*, & cum aliis Lancelot. d. cap. 12. limit. 3. à num. 17. y supuesto que oy ha constado tan claramente la justa cau

sa que estas partes tuuieron para apelar de los injustos procedimiẽtos de las contrarias, por los fundamẽtos referidos, no puede tener duda alguna, por qualquier camino que se considere la reuocacion de atentados que se pretende.

40 De que resulta, que todo lo que las partes contrarias pretenden, carece de fundamento, porque en quãto à la manutencion en la possession de confirmar, ò infimar las elecciones, pro suo libito & arbitrio absoluto, sin que los Electos, ni Electores puedan recurrir al Superior, agrauiandose de sus procedimientos, queda bastantemente excluida, ex dictis sup. à num. 23. vsque ad num. 29. vltra de que auiendo sido atentado todo lo hecho por las partes contrarias, despues de los dichos requerimientos, apelaciones, y protestas, se debe ante todas determinar el Articulo introduzido de la reuocacion de dichos atentados, y hasta que esto se aya determinado, ni se puede tratar de el Articulo de la manutencion, ni procederse à otra cosa alguna, Caputaquen. decis. 52. p. 3.

41 Y lo que en contrario se alega, que a los Frayles del dicho Conuento de San Bartolome no les toca sino la presentacion de General, y que assi puede el Difinitorio pro suo arbitrio absoluto, aprouar, ò reprouar al presentado por el Conuento, queriendo que lo que toca al Difinitorio, no solo sea cõfirmacion, sino eleccion; bien se vè que es alegacion voluntaria, pues por las Constituciones de la Religion 1. y 70. relatas sup. num. 4. consta todo lo cõtrario; y que à los dichos frailes les toca priuatiuamente la eleccion de dicho General, y solamente la confirmacion à los Difinidores, en conformidad de lo dispuesto por derecho comun, segun el qual à los de qualquier Comunidad toca la eleccion de su Prelado, vt in Ecclesiis regularium est tex. expres. in cap. ex eo, §. 1. de elect. in 6. y assi se reconoce en la misma Constitucion 1. ibi: *Que la eleccion de Prior de San Bartolome sea celebrada para siempre*

pre por los Capitulares del Monasterio de San Bartolome, porque ansi es de derecho, y ansi ha sido guardado hasta aqui, &c. Y el llamar presentacion à la que por Derecho, y Constituciones es propia eleccion, violentando tan expressas, y claras palabras como las referidas, es reconocer, que siendo eleccion, no pudieron los dichos Disinidores hazer lo que hizieron, ni es possible defender sus procedimientos.

42 No es menos destituido de fundamento (vel vt melius dicam, ridiculum) querer defender los procedimientos de los dichos Disinidores, con dezir, que los Frayles de San Bartolome son moços y sin experiēcia de las cosas de la Religion, ni noticia de los sugetos a proposito para el oficio de General, y que assi sin hazer caso de sus elecciones, pudieron ellos como personas mas expertas, y que por serlo fuerō nombrados por Disinidores, eligir à quiē les pareciò mas cōueniēte para el dicho oficio; porque demas de que este presupuesto es incierto, y que en el dicho Cōuento, y entre los que oy litigan, defendiendo sus elecciones, se hallan el P. F. Iuan de Auellaneda, vno de los quatro Disinidores, y el P. F. Iuan de S. Ioseph, que otra vez ha sido General, y otros ocho ò diez que han sido Visitadores de la Ordē, y Priores en diferentes Cōuentos della, y otros q̄ han tenido oficios honorificos de la Religion, personas prouectas en edad, y de muchas letras, y virtud, y q̄ la presunciō de derecho siempre assiste a lo q̄ hazen los mas, y lo tiene por mas acertado, vt in c. prudentiā 21. de offi. iud. deleg. Meno. cons. 96. n. 11. F. Man. Rodr. satis ad propositū, d. to. 2. q. 52. ar. 12. ibi: *Neq; inducit ratione bonitatis ex eo, quod docet vt prudentiorū, & eruditorū, & maturorū suffragia pluris æstimentur quā aliorū, nā ex alia parte includit ratione malitiæ, scilicet quod erūt pauciores, suffragatores, & facilius subornantur, q̄ā plures, & vtile est, vt multi sint Cōsultores, & habētes vocē in Capitulis, &c.* Es querer los dichos Disinidores hazerse legisladores, y dar nueuas Constituciones a la

Religiõ, arrogãdose à si como à personas mas entẽdidas el derecho de elegir General, quitandosele a los dichos frailes, a quienes se les diò el derecho, la costumbre, y las Constituciones de la Orden.

43 Tambien queda satisfecho con lo dicho, a lo que en contrario se pretende, de que se ha de remitir la causa à los dichos Difinidores, para que procedan à perficionar su eleccion, y dar la possession al que llaman electo, por dezir, que el dar la possession, es acto consecutiuo de la eleccion, y que no se puede impedir por la apelacion destas partes, ad text. in cap. constitutis 46. de appellat. Lancelot. de attentat. par. 2. cap. 4. limit. 5. & cap. 12. limit. 40. à num. 1. Porque assi el dicho texto, como la dotrina de Lanceloto, y los demas que alega, proceden quando la eleccion, y confirmacion se hizo ante appellationem, & per cõsequens sine vitio attentati, & sic tradditio possessionis, tanquam actus consecutiuus dictæ electionis, impediri non debet, præsertim quando causa expressa in appellatione non est legitima (que es en lo que se fundò la disposicion del dicho cap. constitutis, ibi: *Quia constitit euidenter illam appellationis causam, quæ fuit expressa, rationabilem non fuisse*) pero quando la apelacion se interpone, como en nuestro caso, ante ipsam electionem, vel cõfirmationem, no se puede pretender la possession como acto consecutiuo, quando la misma eleccion, y confirmacion en que se funda es nula, y atentada, tanquam facta post legitimam appellationem, sic distinguit ipse Lancelot. d. limit. 40. n. 13. ibi: *Vel secundo (& fortasse verius) quod in casu in contrarium considerato non sumus in actu consecutiuè facto post appellationem (& sic in sola tradditione, & adeptione possessionis) sed in ipso actu institutionis, & vtique adeptio possessionis eo casu non potest dici consecutiua, cum eodem tempore videlicet post appellationem, & antecedens scilicet ipsa institutio, & consequens scilicet ipsa possessio explicentur, cuius contrarium præsu-*

supponitur in hac limitatione, videlicet, quòd præcedat appellationem electio, vel collatio antecedens, & sic actus tribuens ius, & deinde in consequentiam capiatur possessio: secus si sit antecedens (prout est in dict. casu institutio) fiat post appellationē, & sic opinio Franc. sustineri potest, &c.

44 Y si pretenden remission de la causa à los dichos Difinidores, para que ellos la determinen; bien se vè, quan poco fundamento tiene su pretension, pues fueron ellos mismos los que agrauiaron, y de cuyos procedimientos estas partes interpusieron sus apelaciones; quo casu potest grauatus ad Superiorem recurrere, etiam si per ordinarium fuisset extrajudicialiter processum, vt aliquibus S. Congreg. declarationibus relatis, tenet Modernus in suo tract. de supplicat. ad Sanctissim. par. 2. cap. 23. num. 36. Narbona in l. 59. tit. 4. lib. 2. Recopil. num. 159. Imò, que de ser los dichos Difinidores, no solo Confirmadores de la eleccion de General, sino Iuezes ordinarios de la Religion, y que no auia otros para este caso, intra Religionem, se puede dezir, que las apelaciones interpuestas ante ellos de sus procedimientos, no se han de considerar meramente por extrajudiciales, sino que se pueden tambien tener por apelaciones judiciales, y que con ellas, y auerse opuesto el dicho Fray Iuan de San Ioseph por su interes, y los Electores por el suyo ante los dichos Iuezes, dexò de ser la materia extrajudicial, y se hizo judicial, en que la apelacion etiam non iustificata, & in materia non priuilegiata, como la deste pleyto, obra atentado en todo lo que se haze despues della, licèt non sit directè contra ipsam appellationem, ad quod est optima decisio Farinatij 119. par. 1. in posthum. quæ loquitur in electione cuiusdam Abbatissæ, & cum pluribus ipse Modernus in tract. de Reg. protect. 2. par. cap. 13. nu. 57. cum sequentibus. Salua in omnibus, &c.

Lic. don Antonio de Castro.